

POR D. FRANCISCO.

RIQVELME VALCARCEL,

señor de la villa de Agramon, vezino de la Ciudad de Murcia.

En el pleyto

CON

D. IVAN ZEVALLOS

vezino de la dicha Ciudad.

¶ *En Granada, por Andres de Santiago Palomino, Mercader, y Impressor de Libros, en la calle de los Libreros. Año de 1638.*



ES SOBRE DIVERſas pretenſiones y partidas que reſultan de las cuentas que ſe han tomado al dicho don Iuan de la tutela que tuuo a ſu cargo, y parte de la curaduria de la hazienda del dicho dō Franciſco, y vna dellas, que es la quinta, viene a ſer el dezir el ſuſodicho, que el alcançe liquido, y cantidad de marauedis en que fuere condenado el dicho don Iuan, ha y deue ſer con intereſſes haſta la real paga.

2 ¶ Lo contrario ha pretendido el tutor, alegando, que entregò la hazienda al dicho don Franciſco, que ofrecio la cuenta della, que ſe le ha ydo haziendo cargo de las vſuras pupilares, porque haſta aora ha tenido juſta cauſa de litigar, y que cumplirà con entregar la condenacion que reſultare ſin intereſſes, ni vſuras. En eſto huuo ſentencia del inferior, abſoluiendo al dicho don Iuan, que eſtà cōfirmada por la de viſta deſta Real Chancilleria, de que tiene ſuplicado don Franciſco de Valcarçel, y pretende reuocacion, y que ſe le deuen ſatisfazer dichos intereſſes, haſta que con efeto ſe le haga pago.

3 ¶ Para fundamento de lo qual ſe aduierte, que al dicho don Franciſco ſe le entregò ſu hazienda por habil e inteligente para adminiſtrarla ſiendo de edad de diez y ſeys años, y que eſtas cuentas y alcāce ſon del tiempo de la tutela del ſuſodicho, y dos años de la curaduria, de forma que reſultan, no deſpues de los veynte y cinco años, ſi no de los de ſu menor edad, haſta los diez y ſeys referidos; y que en la inſtancia de viſta no ſe hizo reparo en eſta circunſtancia, antes ſe fue con preſupueſto, que la hazienda ſe le entregò deſpues de los veynte y cinco años, y q̄ las cuentas ſe introduxeron luego, que

que tiene en derecho contrarias determinaciones.

4 ¶ Videlicét, porque passados los veynte y cinco años, vtrúm curator teneatur ad interesse, & vsuras, se distingue en esta manera, o fue interpelado a que diesse la cuenta, y satisfaciesse el alcance, y lo resistio, túnc etenim erit damnandus, siué statim obtulit, y la dio, y ofrecio las resultas, y consignò, y en este caso cessan los interesses: ad textum *in l. maximè 29. ff. de administrat. tutor. gloss. fin. in l. tutor, §. tutor, ff. eod. gloss. in dict. l. maximè*: optimê Gribell. *decis. 150. num. 15.* Escobar, *de ratiotin. cap. 15. num. 30.* D. Francisc. Hieronym. de Leon, *decis. 13. num. 13.* Y este no es nuestro caso.

5 ¶ Aut agitur, de pedir las cuentas, y cobrar los frutos de la tutela, procedidos del tiempo de la menor edad, hasta los diez y seys años, que es nuestra especie, y en ella no parece aurá quié dude que se deuen los interesses hasta la real paga, quod probatur.

6 ¶ Iure, ex *l. tutor qui repertorium, §. fin. in fin.* ibi: *Sciendum est tutorem, & post officium finitum vsuras debere in diem, quo tutelam restituit, l. Lutius, §. quæsitum, l. qui negotiationem, §. ex duobus, ff. de administrat. tutor. l. 1. §. Papinianus, vers. Nemo, ff. de vsur.* ibi: *Nemo enim ambigit hodie, siué iudex accipiatur in diem sententiæ, siuè sine iudicio tutela restituatur, in cuius diem quo restituit vsuras præstari, gloss. in l. maximè, ff. eod.* ibi: *Certè non damnatur in vsuris pro tempore quod labitur, postquám minor factus est maior 25. ann. sed pro anteriori sic*, quod procedit etiam in hærede tutoris, *l. cum ostendimus, §. vsuras quoque, ff. de fideiussorib. tutor.* ibi: *Vsuras quoque eius pecuniæ, quam pupillarem agitauit præstare debet hæres pupilli.*

7 ¶ Authoritate, Bart. *in dict. l. Lutius, §. quæsitum*, quem textum sic summat. *Finita tutella ante solutionem currunt vsuræ, quæ prius currebant, ff. de administrat. tutor.* Vrsil. ad Afflict. *decis. 291, num. 6.* Roman. *cons. 139. num. 4.* Gribel. *dict. decis. 150. per totam, præcipuè á num. 7.* Escobar, *de ratiotin. dict. cap. 15. á numer. 40.* D. Francisc. Hieronym. de Leon, *dict. decis. 13. á num. 6. in fin.* Gutierr. *de tutel. 2. part. cap. 9. num. 20.* Montan.

de

de tutel.cap.32.num,178. ibi: *Septimo ampliatur, quod etiã finita tutella ante solutionem currunt tales vsuræ, vt prius currebant, & cap.39.num.67.*

8 ¶ Y la razon de diferencia es, quia in minori ætate, currũt vsuræ, absque mora, seú interpellatione, sed re ipsa priuilegij minorum ratione: ad textum in *l.Titia Seyo, §.vsuras, ff.de legat.* 2. vbi gloss. verbo, *vsuras*, & verbo, *mora*, ibi: *Scilicèt ætatis priuilegio*, & gloss. marginalis, *lit.A.* ibi: *In minore contrahitur mora re ipsa ex solo tempore, sine interpellatione diei aut hominis.*

9 ¶ A diferencia de quando son passados los veynte y cinco años, que entonces, cum non adest fauor ille, es necessaria interpelacion, y constituyr en mora al que fue tal curador, *dict. l. Titia Seyo, §. vsuras*, ibi: *Vsuras fideicommissi post impletos annos viginti quinque, puellæ ex quo mora facta est, deberi respondi, &c.*

10 ¶ Quód absque difficultate procedit in pręsenti, quando vemos que el dicho don Iuan ha retenido, gozado, y aprouechadose del dicho alcance tantos años: ad textum in *dict.l.tutor qui repertorium, § pecuniæ, & dict.l. Lutius, §. quæsitum, ff. de administrat.tutor.* ibi: *Quæsitum est an eius pecuniæ, qua tutor vsus est, post finitam quoque tutellam in diem iudicij accepti easdem vsuras præstare debeat? Paulus respondit, finita administratione, eius vsuras debere computari, quæ in tutellæ iudicio computatur, dict.l.tutor pro pupillo, §.tutor, ff. eod. Mantan.de tutell.dict.cap.39.num.6.*

11 ¶ Auerlo pagado, o fecho deposito Real del como deuia, para impedir el curso de las vsuras, ad textum in *dict. l.tutor 28. §.tutor*, ibi: *Tutor qui post pubertatem pupilli negotiorum eius administratione abstinuit, vsuras præstare non debet ex quo obtulit pecuniam (Vlpianus notat, non sufficit obtulisse, nisi & deposuit obsignatam tuto in loco) l.1.§.fin.ff.de vsur.* ibi: *Plané si tutellæ iudicio nolentem experiri, tutor vltro conuenerit, & pecuniam obtulerit, eamque obsignatam depossuerit ex eo tempore non præstauit vsuras*, vbi gloss. verbo, *depossuerit*, plura iura adducit Galganet. *de tutell.lib.2.tit.16.à num.11.* Roman. *cons.139.nu.4.* Muñoz de Escobar, *de ratioc.dict.cap.15.*

num.fin. Menoch. *de arbitrar. casu* 232. *num*.2. Genua. *decis*.164.*num*.23.

12 ¶ Y esto no solo se entiende con el mismo tutor, o curador, pero con sus herederos, aunque no administraron, en quanto a el alcance que a su autor se hizo por la retencion del dinero. *l. cum ostendimus, in princip. vers. Vsuras, ff. de fideiussor. tutor.* ibi: *Vsuras quoque eius pecuniæ quàm pupillarem agitauit, præstare debet hæres tutoris, l. tutor qui repertorium 7.§. pecuniæ,* ibi: *Pecuniæ, quæ in arca fuit etiam hæredes curatoris tandiu vsuras præstabunt, quandiu non interpellauerint, vt loco defuncti curator constituatur*: probant Damsauder. *de interes. pupillorum, nu*.48. Rodrig. *de ann. reddit. lib*.3. *quæst*. 10.*num*.20. Muñoz de Escob. *de ratiotin. cap*.16. *num*. 40. *omnino videndus*, Ioan. Gutierr. *de tutell*. 2. *part. cap*. 9.*nu*.21. optimé & in casu don Francisc. Hieronym. de Leon, *decis*.15. *per totam*, cuya especie propone in princip. ibi: *Dubitatum fuit, an sicut tutor debet soluere interesse pupillare, ita etiam, & eius hæredes, eius pecuniæ, quàm defunctus debebat ex administratione dictæ tutellæ, vel curæ vsque ad diem realis solutionis.* Y auiendo propuesto á *num*.1. *vsque ad* 5. argumentos contrarios, tenet nostram sententiam á *dict. num*.5. *vsque ad fin.* & concludit in hæc verba. *Et ita fuit iudicatum, me referente, hæredem tutoris teneri soluere interesse pecuniæ, cuius tutor mansit debitor, &c.*

13 ¶ Los fundamẽtos de que se vale el dicho don Iuã para escusar la paga destos interesses, son. El primero, dezir, que respeto de no saber liquidamente la cantidad que auia de pagar, y estar las partidas litigiosas, no parece auia llegado el tiempo de la satisfacion, ni menos de depositar dicho alcance, siquidem per eum nõ stetit quominus solueret, ad textum in *l. fin. C. de vsur. pupillar.* Gribell. *dict. decis*. 150.*num*.2.

14 ¶ A que se satisfaze, con que no se ajusta al hecho, ni a la verdadera resolucion de Derecho esta oposicion. No al hecho, porque despues de tantas y costosas dilaciones, causadas por don Iuan, pues para boluer los autos eran necessarios apremios

siempre

siempre, vt patet, de lo compulsado fol. & fol. auiendo durado desde el año de 24. hasta el de 32. el dar las cuentas, aunque dixo se allanaua a darlas, y resultado alcance liquido de contadores conformes de 978U. marauedis, vt patet memor. agrauio 5. fol. 4. que pudiera entregarlo, pues auia parte legitima que lo recibiesse, como lo era el dicho don Francisco, administrador de su hazienda.

15 ¶ No al derecho supuesto, que aun quando estuuieran litigiosas las pretensiones, por lo menos la dicha partida liquida la deuia pagar, y en las demas ofrecer fianças, para escusar los interesses, y no incurrir en la mora irregular del caudal de menores, como se incide, omitiendo estas diligencias. ad textum *in l. statuliber, ff. de statut. liber.* Bart. *in l. si finita, §. item videamus, ff. de damn. infect.* Bald. *in l. si residuum, C. de distract. pignor.* quam plurimos congerit Tiraquell. *de retract. lignag. §. 1. gloss. 19. num. 2. videndus,* Bart. Cœpol. *cautel. 27. per tot.* Gregor. Lup. *in l. 8. tit. 14. part. 5. gloss. verbo, affrenda,* Genuens. *decis. 164. num. 22.* Gribel. *dict. decis. 150. num. 6.* ibi: *Nec obstat, quod ante calculum finitum, incertum est quid debeatur, sicque non potest consignari: nam & casu debet tutor id quod se debere putat, vel quod apparet, soluere, aut consignare, & pro eo quod obscurum est, & incertum fideiussorem idoneum dare.*

16 ¶ Et tantum distat, que pagasse ni consignasse la otra parte dicho alcance, que ni aun de palabra lo ha ofrecido, y antes apelò de las cuentas, ha expressado agrauios injustos dellas, ofreciendose a prouar en ambas instãcias, y dilatadolo de forma que no parece han de tener fin, con que es inexcusable el cargo de dichos interesses hasta la real paga, siquidem pecuniam retinuit, & tenet ex congestis supr. n. 9. 10. & 11.

17 ¶ El segundo fundamento, y a que corresponde la sentencia fauorable a la otra parte, es dezir, que auiendosele hecho cargo de los reditos de cada vn año, y resultado dellos qualquier alcance que aya, no lo deue satisfazer con interesses, porque vendrà a pagar vsuras de vsuras, reprouadas

por

por Derecho: *l.fin.C.de vsur.l.improbum, C.ex quib.caus. infam.irroget.* gloss. *in l.neque de vsur.* cum similibus.

18 ¶ Respondetur enim, con que los interesses y vsuras que en la menor edad se cargã al tutor, o curador, se conuierten en caudal, y suerte principal, y todo junto buelue a redituar: ad *l. qui negotiationem, §.ex duobus, de administrat.tutor.* vbi in fine concludit. *Cùm id quod ab alio debitore nomine vsurarum, quod sorte datur ei qui accipit, totum sortis vice fungitur, vèl fungi debet,* vbi Bart. in summario, *l.tutor qui repertorium, §.vsuras, ff.eod. gloss.in l.socium 61.* verbo, *non quasi vsuras, ff. pro soc.* optimé Fab. de Ann. *cons.48.num.22.* ibi: *Ex quibus iuribus vera sumitur conclusio, quod cum vsuræ sors efficiuntur ipsarum, etiam vsuræ debentur tanquam sortis, quod est, vèl cum in suos vsus quis vsuras quas recepit alterius, vél cum eidem cum sorte dantur pro alio ad quem spectant, quia hoc etiam casu sors efficiuntur*, Rodrig. *de ann. reddit.lib.3 quæst.7.num.28.* vers. *Similiter*, multa iura adducit D.Francisco Hieronym. de Leon, *decis.13.* per totam, præcipué *á num.7.* ibi *Primó, quia omne interesse, & re interesse, â curatore minori debitum reputatur sors.* Y auiẽdo referido los textos y dotrinas en apoyo desta resolucion, satisfaze *nu.8.* vers. *Neque istis, dict.l.fin.C.de vsur.* y declara el caso en que habla.

19 ¶ Vltimamente se dirà, que todo lo que se ha referido, quando mucho se podrá entender desde los diez y seys años, hasta que el dicho don Francisco tuuiesse los veynte y cinco, pero despues, por cessar el preuilegio de la menor edad, no han podido correr dichas vsuras: vt ex Muñoz de Escobar, *dict.cap.15.num.31.* don Francisc. Hieronym. de Leõ, *dict.decis.13.in fin.* & alijs supra diximus.

20 ¶ Sed facilimo negotio respondetur. Lo vno, con que auiendose introduzido, y començado a correr en tiempo habil, como es desde los dichos diez y seys años, se han y deuen continuar sin embargo del accidente que despues sobreuenga, hasta la efectiua paga: ex eleganti *l. cum patri familias, ff.de vsur.* vbi gloss. ibi: *Sufficit enim semel moram fieri vt vsuræ, vél vsusfructus perpetuo debeantur*, & ibi *gloss. margina-*

marginalis, lit. B. inquit: *Moram semel factam esse sufficit, vt vsura & fructus perpetuo debeantur*, melior text. in l. Titia Seyo, §. *vsuras, ff. de legat. 2.* ibi: *Quamuis enim constitutum sit, vt minoribus viginti quinque annis vsuræ omnimodo præstentur, tamen non pro mora hoc habendum est, quám sufficit semel interuenisse, vt perpetuo debeantur.*

21 ¶ Et in nostro casu & in terminis docet Vincent. de Franch. *decis.* 16. donde auiendose opuesto en el num. 4. por argumento, ibi: *Tertio & vltimo dicebatur, quod etsi vsuræ cucurrissent á principio, & contra alium minorem, nihilominus actrice hac effecta maiore cursus vsurarum irregularium cessabat, &c.* respondet postea á num. 5. vsque ad 10. vbi concludit in hæc verba: *Sufficit enim semel moram fieri, vt vsuræ, vel vsusfructus perpetuo debeantur*, multos adducit Antonin. de Amat. *variar. resolut.* 33 *num.* 48. ibi: *Item certissimi iuris est, quod semel mora contracta, & dato initio cursus vsurarum, semper currunt vsque ad integram, & effectiuam satisfactionem debiti, cuius causa currunt vsuræ.*

22 ¶ Quòd etiam intelligitur, & procedit etiã cõtra hæredes, gloss. *in dict. l. cum pater famil. ff. de vsur.* argum. *l. vnic. C. ne ex delict. defunctor.* Salicet. & Florian. *in dict. l. cũ pater*, Franch. *dict. decis.* 16. *num.* 10. Antonin. de Amat. *dict. resol.* 33. *n.* 48. *in medio.*

23 ¶ Lo otro, por la interpelacion y juyzio pendiente de tantos años en que se le ha instado a esta paga, *dict. l. Titia Seyo. §. vsuras, l. minorũ, C. in quib. casi. in integr. restitut. non est necessar.* gloss. & Bart. ibidem, Escobar. *dict. cap.* 15. *num.* 32. Genuens. *decis.* 51. *num. fin.*

24 ¶ Túm denique, porque no puede negarse que el dicho don Iuan de Zeuallos ha estado cõstituydo en mala fee para la retencion desta haziẽda y alcance desde la contestacion deste juyzio, *sed etsi lege, §. scire autem, ff. de petit. hæred. l. litigator*, vbi Bart. *C. de fruct. & lit. expens.* Boer. *decis.* 340. *num.* 4. *in fin.* Afflict. *decis.* 59. *num.* 2. Benint. *decis.* 20. por cuya causa veniũt fructus á dicto tempore, *l. 2. C. de fruct. & lit. expens. l. certum, C. de rei vend. l. cum fundus, in princip. ff. de reb. credit.* Cæs. Barc. *decis. Bonon.* 61. *num.* 18.

Dom. Præſ. Valençuela Velazquez, *conſ. 169. numer. 19.*

25 ¶ Y concurriendo tantos y tan vrgentes y juridicos fundamentos, y no auiendo entregado dicho don Iuan mas que los bienes rayzes, y aprouechadose de los frutos pertenecientes al dicho dõ Franciſco, procedidos dellos, aſsiſtiendo la circunſtancia de la menoridad, que es la principal, el no auer pagado, depoſitado, ni ofrecido el alcance, no hecho vna ſola demonſtracion, ni aun verbal, que manifeſtaſſe el tener voluntad de entregarlo, antes lo contrario, tenemos por cierta e indubitable la juſticia deſta parte en eſte quinto agrauio, y que ſe ha de enmendar el que ſe le hizo por la ſentencia, en denegarle los dichos intereſſes, y mandar ſe le ſatisfagan a razon de cinco por ciento haſta la real paga, pues de otra forma el pleyto ſerá inmortal, y ſolo aurá ſeruido de gaſtar ſu hazienda don Franciſco en ſeguirle, y coſtearle, quòd duriſsimum certé quidem videtur. Et ita ſperamus deuerſe determinár en fauor de aqueſta parte, y mandar cargar dichos intereſſes haſta la real paga. Salva in omnibus, &c.

Licenciado Herrera Pareja.